



FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I UMEÅ

BESLUT
2014-10-06
Meddelat i Umeå

Mål nr
1617-14

1

SÖKANDE
Konkurrensverket
103 85 Stockholm

MOTPART
Åsele kommun
Box 200
910 60 Åsele

SAKEN
Upphandlingsskadeavgift enligt lagen (2007:1091) om offentlig
upphandling - LOU

FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avvisar Konkurrensverkets ansökan.

KONKURRENSVERKET	
2014-10-07	
Avd	JU
Dnr	601/2014
KSnr	3.5.3 Aktbil

Dok.Id 44873

Postadress
Box 193
901 05 Umeå

Besöksadress
Nygatan 45
(Tingshuset)

Telefon
090-17 74 00
E-post: forvaltningsratteniumea@dom.se

Telefax
090-13 75 88

Expeditionstid
måndag – fredag
08:00-12:00
13:00-16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Förvaltningsrätten beslutade den 17 mars 2014 (mål nr 1985-13) att avtalet mellan Åsele kommun och Av Egen Kraft AB, avseende drift av boende och omsorg för ensamkommande barn och ungdomar för tidsperioden 2014-01-01 – 2014-08-31, skulle få bestå på grund av tvingande hänsyn till ett allmänintresse.

Konkurrensverket ansöker om upphandlingsskadeavgift och yrkar att förvaltningsrätten ska besluta att någon upphandlingsskadeavgift inte ska utgå.

TILLÄMPLIGA BESTÄMMELSER

Allmän förvaltningsdomstol får, enligt 17 kap. 1 § LOU, besluta att en upphandlande myndighet ska betala en särskild avgift (upphandlingsskadeavgift) om

1. allmän förvaltningsdomstol i ett avgörande som har vunnit laga kraft fastställt att ett avtal får bestå, trots att det har slutits i strid med bestämmelserna om avtalsspärr i 16 kap. 1, 3 eller 8 §,
2. allmän förvaltningsdomstol i ett avgörande som har vunnit laga kraft fastställt att ett avtal får bestå av tvingande hänsyn till ett allmänintresse enligt 16 kap. 14 §, eller
3. myndigheten har slutit avtal med en leverantör utan föregående annonsering enligt 7 kap. 1 eller 2 §, 13 kap. 2 eller 5 §, 14 kap. 5 § eller, 15 kap. 4 eller 6 §.

Enligt 17 kap. 2 § första stycket LOU ska tillsynsmyndigheten hos allmän förvaltningsdomstol ansöka om att en upphandlande myndighet ska betala upphandlingsskadeavgift i de fall som anges i 1 § 1. och 2.

Enligt 17 kap. 2 § andra stycket LOU får tillsynsmyndigheten hos allmän förvaltningsdomstol ansöka om att en upphandlande myndighet ska betala upphandlingsskadeavgift i de fall som avses i 1 § 3.

Upphandlingsskadeavgiften ska uppgå till lägst 10 000 kronor och högst 10 000 000 kronor. Avgiften får inte överstiga tio procent av kontraktsvärdet (17 kap. 4 § första stycket LOU).

Vid fastställande av upphandlingsskadeavgiftens storlek ska särskild hänsyn tas till hur allvarlig överträdelsen är. I ringa fall ska någon avgift inte beslutas. Avgiften får efterges om det finns synnerliga skäl (17 kap. 5 § LOU).

I en ansökan eller ett överklagande eller en därmed jämförlig handling skall anges vad som yrkas samt de omständigheter som åberopas till stöd för yrkandet (4 § första stycket första meningen förvaltningsprocesslagen (1971:291)).

Rättens avgörande får ej gå utöver vad som yrkas i målet. Om det föreligger särskilda skäl, får dock rätten även utan yrkande besluta till det bättre för enskild, när det kan ske utan men för motstående enskilt intresse (29 § förvaltningsprocesslagen).

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

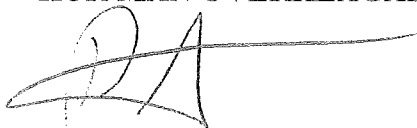
Förvaltningsrätten beslutade i mål nr 1985-13 att i det målet aktuellt avtal mellan Åsele kommun och Av Egen Kraft AB skulle få bestå på grund av tvingande hänsyn till ett allmänintresse, trots att förutsättningarna för ogiltighet var uppfyllda. I dylika situationer är det obligatoriskt för Konkurrensverket att ansöka om att den upphandlande myndigheten ska betala upphandlingsskadeavgift.

Konkurrensverket har härefter inkommit med en ansökan om upphandlingsskadeavgift till förvaltningsrätten. I ansökan argumenterar Konkurrensverket för att det är fråga om ett ringa fall, och yrkar att någon upphandlingsskadeavgift inte ska utgå. Konkurrensverket har vidare hänvisat till sin skyldighet att ansöka om upphandlingsskadeavgift.

Huvudregeln är att förvaltningsrättens avgörande ska hålla sig inom ramen för framställda yrkanden. Det finns ingen bestämmelse i LOU som ger förvaltningsrätten befogenhet att döma ut en högre upphandlingsskadeavgift än vad Konkurrensverket har yrkat. När Konkurrensverket yrkar att någon upphandlingsskadeavgift inte ska utgå kan det därför inte bli fråga om någon prövning, vare sig av om förutsättningarna för upphandlingsskadeavgift i 17 kap. 1 § LOU är uppfyllda eller av om det är fråga om ett ringa fall.

Konkurrensverkets ansökan innebär således inte att någon fråga om upphandlingsskadeavgift blir anhängig i förvaltningsrätten. Enligt förvaltningsrättens mening följer härav att denna ansökan inte kan betraktas som en sådan ansökan om att en upphandlande myndighet ska betala upphandlingsskadeavgift som avses i 17 kap. 2 § LOU. Det finns ingen annan bestämmelse som ger förvaltningsrätten behörighet att pröva en ansökan om att upphandlingsskadeavgift inte ska utgå. Förvaltningsrätten är således inte behörig att pröva en sådan ansökan som Konkurrensverket har gett in. Ansökan ska därför avvisas.

HUR MAN ÖVERKLAGAR, se bilaga (DV 3109/1 C)



Patrik Södergren
Rådman

Målet har föredragits av Christina Röckner.